

## РЕШЕНИЕ по делу №03-6/1-24-2011

Резолютивная часть решения оглашена 22 июня 2011

г.

Тверь

Решение изготовлено в полном объеме 06 июля 2011

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в следующем составе:

Председатель Комиссии:

Демина И.С. – руководитель управления;

Члены Комиссии:

- Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления;

- Иванов С.Е. - начальник отдела антимонопольного контроля;

- Пестова А.С. - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля;

рассмотрев по заявлению ООО «Торжокская энергосбытовая компания» (далее - ООО «Торжокэнергосбыт») (г. Торжок, ул. К. Маркса, д. 17) дело № 03-6/1-24-2011 по признакам нарушения ОАО «Тверская энергосбытовая компания» (далее - ОАО «ТЭСК») (170003, г. Тверь, Петербургское шоссе, д.2) части 1 статьи 10 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее - Закон) выразившегося в ущемлении интересов ООО «Торжокэнергосбыт» посредством необоснованного уклонения от заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии по указанным в заявке ООО «Торжокэнергосбыт» от 14.02.2011 № 52 7 точкам поставки,

### УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено по заявлению ООО «Торжокэнергосбыт» об ущемлении его интересов посредством уклонения ОАО «ТЭСК» от заключения договора купли-продажи (поставки) электроэнергии по указанным в заявке ООО «Торжокэнергосбыт» от 14.02.2011 № 52 7 точкам поставки.

Как следует из заявления ООО «Торжокэнергосбыт», 14.02.2011 исх. № 52 в адрес ОАО «ТЭСК» была направлена заявка о заключении договора купли-продажи (поставки) электроэнергии (далее - Договор) в отношении заявленных в ней 7 точек поставки, с приложением подписанного проекта поименованного договора. Письмом от 25.02.2011 № 90 в адрес гарантирующего поставщика был представлен полный пакет документов, в отношении указанных в поименованной заявке 7 точек поставки, предусмотренный п. 62 Основных положений функционирования рынков электрической энергии, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530 (далее – Основы положений ФРЭЭ). В тридцатидневный срок, установленный п. 63 Основных положений ФРЭЭ, ОАО «ТЭСК» подписанный проект договора не рассмотрело, протокол разногласий не направило.

ООО «Торжокэнергосбыт» полагает, что неисполнение ОАО «ТЭСК» обязательств о направлении в адрес заявителя подписанного договора купли-продажи (поставки) электроэнергии, либо протокола разногласий к представленному ООО «Торжокэнергосбыт» проекту Договора, ущемляет права ООО «Торжокэнергосбыт».

ОАО «ТЭСК», в свою очередь, мотивирует свои действия наличием между гарантирующим поставщиком и ООО «Торжокэнергосбыт» действующего на

момент подачи заявки от 14.02.2011 № 52 агентского договора № 16э/2009 от 31.12.2008, согласно которому ООО «Торжокэнергосбыт» может заключать и исполнять договоры энергоснабжения с заявленными потребителями 7 точек поставки, только от имени и за счет Гарантирующего поставщика.

ОАО «ТЭСК» приказом Тверского УФАС России от 23.05.2006 № 57 включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, по позиции: продажа электрической энергии на розничных рынках (ОКВЭД 40.10.3) в географических границах: Тверская область, с долей на рынке указанного товара более 50 процентов.

В соответствии с пунктом 3.6.5. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией (утв. приказом ФАС России от 17.01.2007 г. № 5, зарегистрирован в Минюсте России 23.05.2007 г. № 9541) определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и их доминирующее положение определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они включены в указанный Реестр.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона N 135-ФЗ доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

В соответствии с пунктами 5, 6 Основных положений ФРЭЭ ОАО «ТЭСК», являясь в силу приказа РЭК Тверской области от 26.10.2006 № 108/1-нп гарантирующим поставщиком электрической энергии в пределах административных границ Тверской области, обязано заключить с заинтересованным лицом, в т. ч. и с иными энергосбытовыми компаниями, договор купли-продажи (поставки) электрической энергии.

В соответствии с пунктом 62 Основных положений ФРЭЭ лицо, которое намерено заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении соответствующего договора с указанием планируемого объема потребления электрической энергии (мощности) и приложением документов, подтверждающих выполнение необходимых для его заключения условий:

присоединение энергопринимающих устройств потребителя к электрической сети сетевой организации в установленном порядке, обеспечение учета электрической энергии, надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору. Для заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с гарантирующим поставщиком энергосбытовая организация дополнительно представляет поставщику сведения о точках поставки, в которых данная организация собирается приобретать электрическую энергию у гарантирующего поставщика, о приборах учета электрической энергии, которыми оснащены указанные точки поставки.

ООО «Торжокэнергосбыт» заключило договоры поставки электрической энергии (далее – договор поставки) по 7 точкам поставки со следующими потребителями:

1. СПК «Исток» - договор поставки №1/М от 27.12.2010;
2. колхоз «Заря коммуны» - договор поставки №2/К от 30.12.2010;
3. ИП Журавлева Е.В. - договор поставки №13/РЖ от 30.12.2010;
4. ИП Ильины В.И. - договор поставки №6/М от 30.12.2010;
5. ООО «Универсал – В» - договор поставки №1/К от 28.12.2010;
6. ИП Умаров Ю.Ш. - договор поставки №10/СЖ от 22.11.2010;
7. колхоз «Берново» - договор поставки №27/С от 29.12.2010.

В целях организации энергоснабжения по 7 точкам поставки своих потребителей, ООО «Торжокэнергосбыт» в порядке пункта 62 Основных положений ФРЭЭ письмом от 14.02.2011 исх. № 52 направило в адрес ОАО «ТЭСК», как гарантирующему поставщику, в зоне деятельности которого расположены энергопринимающие устройства потребителей, заявку о заключении договора купли-продажи (поставки) электроэнергии в интересах потребителей с приложением проекта договора купли-продажи (поставки) электрической энергии. 25.02.2011 исх. № 90 в адрес гарантирующего поставщика направлены документы, предусмотренные п. 62 Основных положений ФРЭЭ, а именно: планируемый объем потребления электрической энергии (мощности) на 2011 год; сведения о точках поставки и приборах учета электрической энергии, акты об осуществлении технологического присоединения и акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон по отношению к заявленным 7 точкам поставки; количество и сроки поставки электрической энергии на 2011 год; перечень средств измерения и мест их установки.

Согласно оттиску печати ОАО «ТЭСК», письмо с проектом договора купли-продажи (поставки) электрической энергии было получено 15.02.2011 вх. 482, письмо с остальными приложениями, предусмотренными п. 62 Основных положений ФРЭЭ получено 01.03.2011 вх. 647.

В силу положений пункта 63 Основных положений ФРЭЭ, гарантирующий поставщик в течение 30 дней с даты получения заявки о заключении договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) обязан ее рассмотреть и направить заявителю подписанный со своей стороны проект соответствующего договора, а в случае если заявителем представлен проект договора – подписать его или направить ему протокол разногласий.

Исходя из изложенного, срок, в течение которого ОАО «ТЭСК» было обязано рассмотреть заявку о заключении Договора и подписать, представленный ООО «Торжокэнергосбыт» проект договора или направить ему протокол разногласий, истек 01.04.2011, т.к. сведения, предусмотренные п. 62 Основных положений ФРЭЭ в полном объеме ему были представлены 01.03.2011.

Согласно представленной в материалы дела информации, Договор подписан ОАО

«ТЭСК» сторонами с протоколом разногласий лишь 20.04.2011.

Пунктом 61 Основных положений ФРЭЭ установлена обязанность гарантирующего поставщика заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) с любым обратившимся к нему лицом в отношении точек поставки лиц, чьи энергопринимающие устройства находятся в границах зоны его деятельности. Гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) с заявителем в случае: отсутствия технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям; нахождения точек поставки на розничном рынке, в отношении которых заявитель намеревается заключить договор, вне зоны деятельности гарантирующего поставщика. В случае отказа от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) по основаниям, предусмотренным настоящим пунктом, гарантирующий поставщик должен в 5-дневный срок со дня обращения заявителя в письменной форме уведомить его об отказе от заключения договора с указанием причин такого отказа.

Таким образом, отказ гарантирующего поставщика - ответчика от заключения договора купли-продажи электрической энергии может быть обусловлен только данными основаниями.

Более того, в агентском договоре отсутствуют условия, согласно которым ООО «Торжокэнергосбыт» запрещается самостоятельно заключать договоры купли-продажи (поставки) электроэнергии с гарантирующим поставщиком в интересах этих же или иных потребителей.

Исходя из изложенного и руководствуясь материалами дела, поименованная заявка о заключении договора купли-продажи (поставки) электрической энергии была направлена ОАО «ТЭСК» с проектом договора, который содержал все существенные условия, предусмотренные действующим законодательством для договоров данного вида и с приложением документов, установленных пунктом 62 Основных положений ФРЭЭ. Рассмотрение проекта договора купли-продажи (поставки) электрической энергии, направленного ООО «Торжокэнергосбыт» произведено ОАО «ТЭСК» с нарушением 30-дневного срока, установленного пунктом 63 Основных положений ФРЭЭ и ст. 445 Гражданского кодекса Российской Федерации, т.к. ОАО «ТЭСК» было обязано рассмотреть заявку о заключении договора энергоснабжения и подписать, представленный ООО «Торжокэнергосбыт», проект договора или направить протокол разногласий 01.04.2011 г. Мотивированный отказ с указанием причин, исчерпывающий перечень которых установлен пунктом 61 Правил – ОАО «ТЭСК» не представило.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения материалов дела № 03-6/1-24-2011, Комиссией Тверского УФАС России было установлено, что ОАО «ТЭСК» направлен в адрес ООО «Торжокэнергосбыт» договор купли-продажи (поставки) электрической энергии № 724 от 20.04.2011 с протоколом разногласий, согласно которому, гарантирующий поставщик обязуется поставлять электрическую энергию в отношении ряда точек поставки потребителей ООО «Торжокэнергосбыт», в числе которых 7 точек поставки указанных в заявке от 14.02.2011 № 52.

Указанные действия ОАО «ТЭСК» расцениваются Комиссией Тверского УФАС России как добровольное устранение нарушения антимонопольного законодательства и отсутствие оснований для выдачи предписания ответчику.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых

является или может явиться ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Таким образом, несоблюдение сроков определенных ст. 445 Гражданского кодекса Российской Федерации и п. 63 Основных ФРЭЭ ООО «ТЭСК» свидетельствует об уклонении ответчика от заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с ООО «Торжокэнергосбыт», и являются нарушением части 1 статьи 10 Закона.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ОАО «Тверская энергосбытовая компания», выразившиеся в необоснованном уклонении от заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с ООО «Торжокэнергосбыт» в отношении указанных в заявке от 14.02.2011 № 52 7 точек поставки, посредством нарушения сроков рассмотрения заявки на заключение поименованного договора.

2. Принимая во внимание добровольное устранение ОАО «Тверская энергосбытовая компания» нарушения антимонопольного законодательства, а именно, заключение договора купли-продажи (поставки) электроэнергии с ООО «Торжокская энергосбытовая компания» от 20.04.2011 предписание ОАО «Тверская энергосбытовая компания» не выдавать.

3. Должностным лицам Тверского УФАС России рассмотреть вопрос о возбуждении в отношении ОАО «Тверская энергосбытовая компания» административного производства по статье 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии И.С. Демина

Члены Комиссии: А.В. Посохова

С.Е. Иванов

А.С. Пестова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.